

MIGUEL KFOURI NETO

RESPONSABILIDADE CIVIL DOS HOSPITAIS

CÓDIGO CIVIL E CÓDIGO DE DEFESA DO CONSUMIDOR

4ª edição

revista, atualizada e ampliada

**NOVO CAPÍTULO
SOBRE**

- TELEMEDICINA
E MEDICINA
ROBÓTICA

THOMSON REUTERS

**REVISTA DOS
TRIBUNAIS™**

Diretora de Conteúdo e Operações Editoriais

JULIANA MAYUMI ONO

Gerente de Conteúdo

MILISA CRISTINE ROMERA

Editorial: Aline Marchesi da Silva, Diego Garcia Mendonça, Karolina de Albuquerque Araújo e Marcella Pâmela da Costa Silva*Gerente de Conteúdo Tax:* Vanessa Miranda de M. Pereira*Direitos Autorais:* Viviane M. C. Carmezim*Analista de Conteúdo Editorial:* Quenia Becker*Assistente de Conteúdo Editorial:* Juliana Menezes Drumond*Assistente Administrativo:* Tatiana Leite*Analista de Projetos:* Camilla Dantara Ventura*Produção Editorial**Coordenação*

ANDRÉIA R. SCHNEIDER NUNES CARVALHAES

Especialistas Editoriais: Gabriele Lais Sant'Anna dos Santos e Maria Angélica Leite*Analista de Projetos:* Larissa Gonçalves de Moura*Analistas de Operações Editoriais:* Caroline Vieira, Damares Regina Felício, Danielle Castro de Moraes, Mariana Plastino Andrade, Mayara Macioni Pinto e Patrícia Melhado Navarra*Analistas de Qualidade Editorial:* Carina Xavier, Fernanda Lessa, Rafael Ribeiro e Thaís Pereira*Estagiárias:* Beatriz Fialho e Diene Ellen Chemim*Capa:* Chrisley Figueiredo*Adaptação de Capa:* Linotec*Controle de Qualidade da Diagramação:* Carla Lemos*Equipe de Conteúdo Digital**Coordenação*

MARCELLO ANTONIO MASTROROSA PEDRO

Analistas: Ana Paula Cavalcanti, Jonatan Souza, Luciano Guimarães e Maria Cristina Lopes Araújo*Administrativo e Produção Gráfica**Coordenação*

MAURICIO ALVES MONTE

Analista de Produção Gráfica: Aline Ferrarezzi Regis**Dados Internacionais de Catalogação na Publicação (CIP)****(Câmara Brasileira do Livro, SP, Brasil)**

Kfourri Neto, Miguel

Responsabilidade civil dos hospitais : Código Civil e Código de Defesa do Consumidor / Miguel Kfourri Neto. -- 4. ed. rev., atual. e ampl. -- São Paulo : Thomson Reuters Brasil, 2019.

Bibliografia

ISBN 978-85-5321-714-4

1. Código Civil 2. Consumidores – Leis e legislação 3. Hospitais – Responsabilidade civil 4. Médicos – Responsabilidade profissional 5. Responsabilidade (Direito) I. Título.

19-28455

CDU-347.56:614

Índices para catálogo sistemático:

1. Hospitais : Responsabilidade profissional : Direito civil 347.56:614

2. Responsabilidade civil médico-hospitalar : Direito civil 347.56:614

Maria Alice Ferreira – Bibliotecária – CRB-8/7964

SUMÁRIO

PREFÁCIO À 4ª EDIÇÃO	9
PREFÁCIO À 3ª EDIÇÃO	11
PREFÁCIO À 2ª EDIÇÃO	13
PREFÁCIO	15
APRESENTAÇÃO	17
INTRODUÇÃO	25
PRIMEIRAS REFLEXÕES SOBRE A RELAÇÃO MÉDICO-PACIENTE	31
1. A RESPONSABILIDADE CIVIL MÉDICO-HOSPITALAR, O CÓDIGO DE DEFESA DO CONSUMIDOR E O NOVO CÓDIGO CIVIL.....	43
1.1. Introdução.....	44
1.2. Os fatores aleatórios, indissociáveis da prática médica	51
1.3. “Diálogo das fontes” e inaplicabilidade do CDC aos serviços essencialmente médicos	55
1.4. Inversão do ônus probatório no CPC de 2015 e cargas probatórias dinâmicas	65
1.5. Inversão do ônus da prova em caso de culpa médica	75
1.6. A prova da culpa médica na perspectiva comunitária	107
1.7. Responsabilidade subjetiva	108
1.8. Responsabilidade objetiva	112
1.9. O art. 927, parágrafo único, do Código Civil não incide à atividade médico-hospitalar	118
1.10. Responsabilidade civil solidária dos médicos, hospitais, clínicas, planos de saúde e SUS – Sistema Único de Saúde.....	123
1.10.1. Responsabilidade solidária.....	123
1.10.2. Legitimidade passiva	123
1.10.3. Relações entre médico e hospital	127
1.10.3.1. Médico vinculado ao hospital por qualquer forma de preposição	127

1.10.3.2. Médico que apenas utiliza as dependências do hospital, ausente qualquer espécie de vínculo com o estabelecimento: locação de centro cirúrgico	133
1.10.3.3. Clínica. Ilegitimidade passiva	147
1.10.3.4. Denúncia da lide, pelo hospital, ao médico	149
1.10.3.5. Operadoras de planos de saúde e médico: solidariedade	157
1.10.3.6. Responsabilidade civil do SUS, União, Estados, Distrito Federal, Municípios, hospitais e médicos conveniados	159
1.11. Fuga do hospital e morte de paciente	165
1.12. Homicídio de paciente, no interior do hospital, cometido por terceiros, estranhos ao nosocômio	167
1.13. Recusa ou retardamento no atendimento a paciente	170
1.14. Médico de sobreaviso ou plantão a distância	171
1.15. Clínica constituída exclusivamente com finalidade fiscal e trabalhista ...	171
1.16. Prazo para a guarda do prontuário, pelo hospital	172
1.17. Hospital psiquiátrico	172
1.18. Serviços hospitalares terceirizados	174
1.19. O hospital e o sigilo médico	175
1.20. O hospital e a ordem judicial de busca e apreensão do prontuário	176
1.21. O hospital e a anestesia	179
1.21.1. Generalidades	179
1.21.2. Responsabilidade civil do anestesiológico	180
1.21.3. Conclusão	188
1.22. Hospitais e o respeito aos mortos em suas dependências	190
1.23. Estado de perigo e obrigações contraídas perante hospitais e médicos	192
1.24. Recusa à transfusão de sangue	199
1.25. Hospital e consentimento informado: brevíssimas anotações	204
1.26. Hospital, diretivas antecipadas ("testamento vital") e autonomia da vontade	210
1.27. Hospital e Unidade de Terapia Intensiva (UTI)	212
1.28. Hospital e erro de diagnóstico	215
1.29. Hospital e obstetrícia	232
1.30. Hospital e pediatria	248
1.31. Hospital, médico e seguro de responsabilidade civil profissional	257
1.32. Hospital e responsabilidade civil de residentes e acadêmicos de Medicina	268

2. TELEMEDICINA E MEDICINA ROBÓTICA	273
2.1. Introdução.....	273
2.2. Hospital e telemedicina.....	274
2.3. Hospital e Medicina Robótica	282
3. PERDA DE UMA CHANCE DE CURA OU SOBREVIVÊNCIA E RESPONSABILIDADE CIVIL MÉDICO-HOSPITALAR	297
3.1. Introdução.....	297
3.2. Características da obrigação contraída pelo médico: obrigações de meio e de resultado	302
3.3. A doutrina da perda de uma chance de cura ou sobrevivência (<i>perte d'une chance de survie ou guérison</i>)	310
3.4. "Perda de chance" em Portugal	317
3.5. Perda de uma chance de cura ou sobrevivência no Brasil	321
3.6. Hipóteses de aplicação da perda de uma chance à responsabilidade civil do médico.....	334
3.6.1. Perda de uma chance e erro de diagnóstico.....	338
3.6.2. Câncer, erro de diagnóstico e perda de uma chance.....	348
3.6.3. Perda de uma chance e ausência de exames pré-operatórios	354
3.6.4. Perda de uma chance e ausência de anestesista qualificado	355
3.6.5. Perda de uma chance e omissão de cuidados médicos	357
3.6.6. Má prestação de serviços de criogenia de material genético.....	366
3.7. Requisitos para aplicação da teoria da perda de uma chance de cura ou sobrevivência	373
3.8. Quantificação do dano na perda de uma chance.....	380
3.9. Críticas à teoria da perda de uma chance	392
3.10. Conclusões.....	396
4. INFECÇÃO HOSPITALAR	399
4.1. Introdução.....	399
4.2. Comissões de controle de infecção hospitalar.....	403
4.3. Legislação pertinente à infecção hospitalar: anotações	403
4.4. Doutrina e jurisprudência.....	405
4.5. Conclusão	414
5. LABORATÓRIOS: RESULTADO FALSO POSITIVO E RESPONSABILIDADE CIVIL	421
5.1. Natureza da obrigação contraída pelo laboratório	421
5.2. O resultado falso positivo.....	424
5.3. Conclusão	429

6. AUDITORIA MÉDICA E RESPONSABILIDADE CIVIL	431
6.1. O auditor e as negativas de cobertura	431
6.2. Interpretação das cláusulas contratuais dúbias ou obscuras	432
6.3. Relacionamento do auditor com o médico do paciente	442
7. TUTELA DE URGÊNCIA	445
7.1. A tutela de urgência e o Novo Código de Processo Civil	456
7.2. A estabilização da tutela antecipada requerida em caráter antecedente ...	467
8. CÓDIGO CIVIL E REDUÇÃO EQUITATIVA DA INDENIZAÇÃO: INCIDÊNCIA NA RESPONSABILIDADE MÉDICO-HOSPITALAR	475
8.1. Introdução	475
8.2. A equidade	479
8.3. Os graus da culpa	482
8.4. A fixação da indenização	488
8.5. O juiz e a aplicação do art. 944, parágrafo único, do Código Civil	492
8.6. Fixação da indenização e o enriquecimento sem causa	494
8.7. A redução equitativa da indenização: duas hipóteses de aplicação, no domínio da responsabilidade civil médico-hospitalar	499
8.7.1. Ausência de obtenção do consentimento informado	499
8.7.2. Perda de uma chance de cura ou sobrevivência e quantificação da indenização	501
CONCLUSÕES	507
BIBLIOGRAFIA	513